

Secretariaat:  
Antonio Vivaldistraat 2-8, 1083 GR Amsterdam  
Postbus 7984, 1008 AD Amsterdam

T +31(0)20 301 02 35  
F +31(0)20 301 03 02  
rj@rjnet.nl  
www.rjnet.nl

## **RJ-Uiting 2014-2 ‘ontwerp-Richtlijn Verwerking en toelichting van aanpassing en terugvordering van bonussen en winstdelingen’**

### *Algemeen*

Op 1 januari 2014 is de ‘Wet tot wijziging van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek en de Wet op het financieel toezicht in verband met de bevoegdheid tot aanpassing en terugvordering van bonussen en winstdelingen van bestuurders en dagelijks beleidsbepalers’ in werking getreden. Op grond van deze nieuwe wet kunnen in bepaalde situaties bonussen en/of winstdelingen van bestuurders en dagelijks beleidsbepalers worden aangepast of teruggevorderd (artikel 2:135 lid 6 tot en met 8 BW). Open naamloze vennootschappen moeten voorts in hun jaarrekening opgave doen van het bedrag van dergelijke aanpassingen en/of terugvorderingen (artikel 2:383c lid 6 BW).

Deze RJ-Uiting bevat richtlijnen voor de verwerking en toelichting van de nieuwe regels.

### *Wettelijke regeling*

De kern van de nieuwe regels is de volgende:

- a. Bevoegdheid om een ‘onredelijke’ bonus aan te passen (lid 6). Het orgaan dat de bezoldiging van de bestuurders vaststelt, is bevoegd om de hoogte van een bonus aan te passen tot een passende hoogte, indien uitkering van de bonus naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn. Het orgaan dat de bezoldiging vaststelt is de algemene vergadering, tenzij statutair een ander orgaan is aangewezen (artikel 2:135 lid 4 BW);
- b. Verplichting voor een beursgenoteerde vennootschap om waardevermeerderingen die een bestuurder realiseert op (certificaten van) aandelen en opties in mindering te brengen op de bezoldiging (lid 7). De beursgenoteerde NV moet in geval van een openbaar bod op haar aandelen de waardevermeerdering van aandelen en opties die aan haar bestuurders als bezoldiging zijn toegekend, in mindering brengen op de bezoldiging. De omvang van de vermindering is ten hoogste het positieve verschil tussen de beurskoers vier weken na einde van het openbaar bod en de beurskoers vier weken vóór aankondiging van het openbaar bod. De verplichting tot mindering kan eveneens gelden bij een besluit tot overdracht van de onderneming of vrijwel de gehele onderneming, het aangaan of verbreken van een duurzame samenwerking die van ingrijpende betekenis is voor de vennootschap of het nemen of afstoten van een belangrijke deelneming (in de zin van artikel 2:107a lid 1 BW) dan wel voorstellen tot fusie of splitsing. Deze bepaling is tijdelijk en vervalt op 1 juli 2017;
- c. Bevoegdheid om een bonus die is betaald op basis van onjuiste informatie geheel of

Gedeeltelijk terug te vorderen (lid 8). De vennootschap is bevoegd een reeds betaalde bonus geheel of gedeeltelijk terug te vorderen, voor zover de uitkering heeft plaatsgevonden op basis van onjuiste informatie over het bereiken van de aan de bonus ten grondslag liggende doelen of over de omstandigheden waarvan de bonus afhankelijk was gesteld. De grondslag van een terugvordering op grond van dit artikellid is ‘onverschuldigde betaling’.

De hiervoor genoemde wettelijke bepalingen zijn van toepassing op:

- naamloze vennootschappen (artikel 2:135 BW);
- besloten vennootschappen die bank zijn (artikel 2:245 BW);
- coöperaties die bank zijn en onderlinge waarborgmaatschappijen die verzekeringsmaatschappij zijn (artikel 2:53a BW); en
- financiële ondernemingen in de zin van de Wet op het financieel toezicht (artikel 1:111 Wft), met uitzondering van lid 7. Voor deze ondernemingen zijn de leden 6 en 8 niet alleen van toepassing op bestuurders, maar ook op alle dagelijks beleidsbepalers.

De RJ stelt voor om in de Richtlijnen een nieuwe passage ‘Aanpassing en terugvordering van bonussen en winstdelingen’ toe te voegen aan Bijlage 3 ‘Overzicht verschillende soorten bezoldiging, die vallen onder de reikwijdte van artikel 2:383(c) BW’ van hoofdstuk 271 Personeelsbeloningen, te weten aan het onderdeel ‘Categorie D: Winstdelingen en bonusbetalingen’.

De verwerking in de jaarrekening van aanpassingen of terugvorderingen op basis van de nieuwe wettelijke regels volgt uit de Richtlijnen. Vaak zal een besluit tot aanpassing of terugvordering van bonussen of winstdelingen op die grond worden genomen na afloop van de verslagperiode waarop de betreffende bonus of winstdeling betrekking heeft. In het algemeen zal dan sprake zijn van een gebeurtenis na balansdatum die nadere informatie geeft over de feitelijke situatie per balansdatum. De verwerking in de jaarrekening vindt plaats overeenkomstig alinea 201, 202 en 202a van hoofdstuk 160.

#### *Toelichting van aanpassing dan wel terugvordering*

Aan artikel 2:383c BW inzake de opgave van de bezoldiging van de bestuurders en commissarissen van een open NV is een lid toegevoegd, luidende: “De vennootschap doet opgave van het bedrag van de aanpassing dan wel terugvordering van de bezoldiging als bedoeld in artikel 135 lid 6 tot en met 8.”

De RJ stelt voor om in alinea 607 van hoofdstuk 271 op te nemen dat deze opgave moet worden gedaan in de jaarrekening over het jaar waarin de aanpassing dan wel terugvordering is verwerkt in het resultaat, consistent met het bepaalde in artikel 2:383c lid 1 BW.

Waardevermeerderingen van aandelen en opties die onder de reikwijdte van artikel 2:135 lid 7 BW vallen, moeten in mindering worden gebracht op de bezoldiging en als zodanig worden vermeld. De RJ stelt voor dat de op de bezoldiging in mindering gebrachte waardevermeerderingen hetzij afzonderlijk worden toegevoegd aan de opgave van artikel 2:383c lid 1 BW, hetzij als afzonderlijke opgave daaraan worden toegevoegd. De

rechtspersoon vermeldt tevens in welke post van de winst- en verliesrekening deze vermindering van de bezoldiging is verwerkt.

De RJ stelt daarnaast voor om in de Richtlijnen op te nemen dat de op grond van artikel 2:135 lid 6 en 8 BW aangepaste of teruggevorderde bedragen, ieder afzonderlijk worden vermeld als onderdeel van de op grond van artikel 2:383c lid 1 sub d BW op te geven bedragen van de winstdelingen en bonusbetalingen. Rechtspersonen die artikel 135 lid 6 of 8 BW toepassen, maar waarop artikel 2:383c BW niet van toepassing is, nemen de bedragen op in de opgave van de (totale) bezoldiging van de bestuurders die is vereist op grond van artikel 2:383 lid 1 BW.

Bij financiële ondernemingen in de zin van de Wet op het financieel toezicht (artikel 1.111 Wft) kan het zijn dat aanpassing of terugvordering plaatsvindt van bonussen of winstdelingen van dagelijkse beleidsbepalers die geen bestuurder zijn. Die aanpassingen en terugvorderingen behoeven dan niet vermeld te worden op grond van artikel 2:383c lid 6 BW.

#### *Toepassingsgebied*

De voorgestelde toelichtingen gelden voor grote en middelgrote rechtspersonen. De artikelen 2:383 lid 1 BW en 2:383c BW zijn niet van toepassing op kleine rechtspersonen (artikel 2:396 lid 7 BW).

#### *Ingangsdatum*

De ingangsdatum van de wet is 1 januari 2014. Daarnaast zullen de voorstellen in deze Uiting daarom met onmiddellijke ingang van toepassing zijn, nadat ze definitief zijn geworden.

#### *Commentaarperiode*

De RJ nodigt u uit tot het inzenden van reacties en commentaren op deze RJ-Uiting. Deze ziet de RJ graag uiterlijk 31 maart tegemoet. Reacties en commentaren kunnen – bij voorkeur per email (rj@rjnet.nl) - worden ingediend bij het RJ-secretariaat. Ze zullen door de RJ als openbare informatie worden behandeld en op de RJ-website worden gepubliceerd, tenzij door respondenten is aangegeven dat het commentaar geheel of gedeeltelijk moet worden aangemerkt als vertrouwelijk.

Het ontwerp zal zo spoedig mogelijk na de commentaarperiode definitief worden gemaakt.

Amsterdam, 17 februari 2014

### **Wijziging hoofdstuk 271 Personeelsbeloningen**

Voorgesteld wordt de volgende alinea's toe te voegen aan hoofdstuk 271 Personeelsbeloningen:

605c De rechtspersoon die artikel 135 lid 6 of 8 BW toepast, neemt het bedrag van de aanpassing dan wel terugvordering van de bezoldiging op in de opgave van de (totale) bezoldiging van de bestuurders die is vereist op grond van artikel 2:383 lid 1 BW, in de verslagperiode waarin dit bedrag in het resultaat wordt verwerkt.

**607 De rechtspersoon dient de opgave van het bedrag van de aanpassing dan wel terugvordering van de bezoldiging als bedoeld in artikel 2:135 lid 6 tot en met 8 BW (op grond van artikel 2:383c lid 6 BW) te doen in de verslagperiode waarin dit bedrag wordt verwerkt in het resultaat.**

De op grond van artikel 2:135 lid 6 en 8 BW aangepaste of teruggevorderde bedragen die betrekking hebben op de bestuurders, worden ieder afzonderlijk vermeld als onderdeel van de op grond van artikel 2:383c lid 1 sub d BW op te geven bedragen van de winstdelingen en bonusbetalingen.

De opgave van het bedrag dat uit hoofde van artikel 2:135 lid 7 BW in mindering is gebracht op de bezoldiging van de bestuurders, wordt hetzij afzonderlijk toegevoegd aan de opgave van artikel 2:383c lid 1 BW, hetzij als afzonderlijke opgave daaraan toegevoegd. De rechtspersoon vermeldt tevens de post van de winst-en-verliesrekening waarin dit bedrag is verwerkt.

### **Wijziging van bijlage 3 bij hoofdstuk 271 Personeelsbeloningen**

Voorgesteld wordt aan het onderdeel 'Categorie D: Winstdelingen en bonusbetalingen' toe te voegen:

- Aanpassing en terugvordering van bonussen en winstdelingen

### **Wijzigingen van hoofdstuk 900 Wetteksten**

#### **Tekst van artikel 2:383c lid 6 BW**

6. De vennootschap doet opgave van het bedrag van de aanpassing dan wel terugvordering van de bezoldiging als bedoeld in artikel 135 lid 6 tot en met 8.

#### **Tekst van artikel 2:135 lid 6 tot en met 8 BW**

6. Het orgaan bedoeld in lid 4 is bevoegd de hoogte van een bonus aan te passen tot een passende hoogte indien uitkering van de bonus naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn. Onder een bonus wordt voor de toepassing van dit artikel verstaan het niet vaste deel van de bezoldiging waarvan de toekenning geheel of gedeeltelijk

afhankelijk is gesteld van het bereiken van bepaalde doelen of van het zich voordoen van bepaalde omstandigheden.

7. Indien aandelen van de vennootschap of met medewerking van de vennootschap uitgegeven certificaten van aandelen daarvan zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt als bedoeld in artikel 1:1 van de Wet op het financieel toezicht en een openbaar bod op de aandelen of certificaten daarvan is aangekondigd als bedoeld in artikel 5 van het Besluit openbare biedingen Wft, stelt de vennootschap voor iedere bestuurder afzonderlijk vast of de aandelen, certificaten of rechten om aandelen in het kapitaal van de vennootschap te nemen of te verkrijgen, die hem als bezoldiging zijn toegekend, in waarde zijn gestegen. Daartoe wordt hun waarde bepaald:

1. vier weken voor de dag waarop het openbaar bod is aangekondigd, na beurs,
2. vier weken na de beëindiging van het openbaar bod, na beurs,
3. de dag dat de bestuurder zijn aandelen, certificaten of rechten vervreemdt of de dag dat zijn benoeming eindigt, na beurs.

Indien de waarde op de dag van vervreemding of beëindiging van de benoeming hoger is dan de waarde vier weken voor de dag waarop het openbaar bod is aangekondigd, wordt deze waardevermeerdering in mindering gebracht op de bezoldiging van de bestuurder, tot ten hoogste de waardevermeerdering tussen de waarde vier weken na de beëindiging van het openbaar bod en de waarde vier weken voor de dag waarop het openbaar bod is aangekondigd. In geval de vennootschap een besluit als bedoeld in onderdeel a, b, of c van artikel 107a lid 1 aan de goedkeuring van de algemene vergadering voorlegt, zijn de vorige zinnen van overeenkomstige toepassing, met dien verstande dat de waardevaststelling ziet op de waarde die de aandelen, certificaten of rechten hadden vier weken voor de dag waarop dit besluit wordt voorgelegd respectievelijk vier weken na de goedkeuring van dit besluit. In geval de vennootschap een voorstel tot fusie of splitsing aankondigt als bedoeld in artikel 314 lid 3, 333e lid 1 of 334h lid 3, en de bestuurder zijn aandelen vervreemdt of diens benoeming wordt beëindigd vóórdat de fusie of splitsing van kracht wordt, zijn de vorige zinnen van overeenkomstige toepassing, met dien verstande dat de waardevaststelling ziet op de waarde die de aandelen, certificaten of rechten hadden vier weken voor de dag waarop het voorstel wordt aangekondigd respectievelijk vier weken na het nemen van het besluit tot fusie of splitsing dan wel de dag vóór de dag waarop de fusie of splitsing van kracht wordt indien deze dag eerder is.

8. De vennootschap is bevoegd een bonus geheel of gedeeltelijk terug te vorderen voor zover de uitkering heeft plaatsgevonden op basis van onjuiste informatie over het bereiken van de aan de bonus ten grondslag liggende doelen of over de omstandigheden waarvan de bonus afhankelijk was gesteld. De vordering kan namens de vennootschap ook worden ingesteld door de raad van commissarissen, de niet uitvoerende bestuurders indien toepassing is gegeven aan artikel 129a, of door een bijzondere vertegenwoordiger die is aangewezen door de algemene vergadering. Afdeling 2 van titel 4 van Boek 6 is van overeenkomstige toepassing.